

УДК 347.731.1

Деревнин Владимир Сергеевич,

кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры гражданского права
Национального университета «Одесская юридическая академия»

НЕЗАКЛЮЧЕННЫЙ ДОГОВОР И ЕГО ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ

Постановка проблемы. В настоящее время гражданское законодательство Украины требует не только своего совершенствования, но и адаптации к условиям внутреннего рынка Европейского Союза, что приведет его к стабильности гражданского оборота. Актуальность научной проблемы является вопрос о правовом основании, по которому возникают гражданско-правовые договоры, признаваемые незаключенными и рассматриваемые как гражданско-правовая категория. Отнесение гражданско-правового договора, являющегося незаключенным, к какому-либо из видов юридических фактов до сих пор остается открытым.

Целью исследования является освещение и возможное решение поставленного вопроса посредством рассмотрения этих категорий через систему юридических фактов.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие по поводу возникновения, существа и правовых последствий незаключенного договора. Основу исследования составили материалы ведущих ученых: О.А. Беляневич, О.А. Красавчиков, В.А. Кияшко, С.А. Потопальский, Е.О. Харитонов, С. Хомяк, Г.Ф. Шершеневич.

Изложение основного материала. Несмотря на то, что современные публикации, посвященные проблематике незаключенных договоров, носят чаще описательный, нежели обобщающе-исследовательский характер, понятие о незаключенности договоров прочно стало частью правовой доктрины. В наши дни теоретическим базисом для категорий «незаключенный договор» является теория так называемой несостоявшейся сделки, которая, в свою очередь, прежде всего, уделяет внимание соотношению сделки недействительной, незаключенной и несостоявшейся. Отличие недействительных и несостоявшихся сделок за-

ключаются в различии их правовых последствий, критерием разграничения сделок выступает их общая способность порождать гражданско-правовые последствия.

В теории и практике существует несколько подходов к разграничению недействительных и незаключенных договоров. Так, одна из них сводится к тому, что в случае отсутствия в договоре хотя бы одного из существенных условий, предусмотренных законодательством, такой договор должен признаваться незаключенным [10, с. 64].

Что же представляет собой незаключенный договор и на чем базируется выделение данной правовой категории? В Гражданском кодексе Украины (далее – ГК Украины) действительно присутствуют нормы, из которых следует, что в определенных случаях, когда не соблюдены отдельные требования закона, договор не является недействительным, поскольку он не заключен. Прежде всего это касается ч. 1 ст. 638 ГК Украины. Именно данная статья служит основанием для выделения особой правовой категории – «незаключенных договоров».

Недействительные сделки нельзя смешивать с незаключенным, когда стороны не пришли к полному согласию, необходимых для наступления юридической силы соглашения [11, с. 126]. Недействительные и незаключенные договоры – разные категории сделок, влекущие различные правовые последствия. Основные случаи, когда договор считается незаключенным, сводятся к следующим:

- не согласованы все существенные условия договора;
- не выполнено требование о государственной регистрации договора;
- не соблюдена форма договора, требованиям в соответствии с законом или соглашением сторон.

Незаключенный договор как юридический факт обладает следующими признаками:

1. Для договаривающихся сторон он есть конкретный договор, т. е. именно данное соглашение между данными лицами по определенному ими поводу (конкретное жизненное обстоятельство).

2. В момент его заключения направлен на определенные юридические последствия: возникновение, изменение или прекращение юридических правоотношений. Договор, признанный незаключенным, – это юридическое действие, в котором проявляется воля совершивших его сторон.

Интересен подход к проблематике заключенности договоров австрийского законодателя. Всеобщий гражданский кодекс содержит критерии заключенности, устанавливая их в § 841, гласящем, что «лицо, которое объявляет, что желает другому лицу передать свое право, т. е. что оно ему желает что-либо позволить, что-либо дать, что оно желает для него что-либо сделать или не делать что-либо в его пользу, совершает обещание; если другое лицо действительным образом это обещание принимает, то вследствие совпадающих волей обеих сторон заключается договор. Пока длятся переговоры, и обещание еще не сделано, или оно не принято ни заранее, ни впоследствии, то не возникает никакого договора» [5, с. 149].

В прямом смысле, не заключенность договора вообще возникает в австрийском гражданском кодексе лишь однажды – в связи с заключением договора о предмете, который изъят из оборота.

А существуют ли правоотношения в незаключенном договоре? По утверждению Г.Ф. Шершеневича, по которому содержанием договора является правоотношение, а то юридическое последствие, на которое направлена согласная воля двух и более лиц. При этом содержание договора, по мнению автора, должно обладать следующими элементами: физической возможностью, юридической дозволенностью и нравственной допустимостью [12, с. 74-78], т. е. не заключенность договора, установленная судом, не влечет невозможности отнесения такого договора к группе гражданско-правовых актов (сделок). Современное состояние теории юридически не позволяет отнести незаключенный договор как юридический факт к какой-либо группе юридических актов. Таким образом, выявляется пробел, как в науке, так и в законодательном регулировании указанного института.

Отнезаключенныхдоговоров(несовершенных договоров) следует отличать недействительные сделки. Сделки считаются несостоявшимися ввиду отсутствия предусмотренных правом общих

условий, необходимых для совершения сделки (например, неполучение на оферту акцепта, неправильный акцепт, отсутствие соглашения осуществленных условий сделки). Разграничения договоров недействительных и договоров, которые не считаются заключенными определяются по их последствиям. Несостоявшиеся сделки являются обязательствами из неосновательного обогащения, а в случае недействительности применяются специальные последствия, установленные Главой 16 § 2 ГК Украины для отдельных видов недействительных сделок. Таким образом, необходимо различать ситуации, когда заключен недействительный договор (между сторонами достигнуто соглашение, но оно не соответствует закону, и не влечет соответствующих правовых последствий), и ситуации, когда договор не заключен, поскольку стороны не достигли согласия.

Существенные условия. В соответствии с ч. 1 ст. 638 Гражданского кодекса Украины договор считается заключенным, если стороны в надлежащей форме достигли согласия по всем существенным условиям договора, которые можно поделить на четыре группы:

- 1) условия о предмете;
- 2) условия, которые определены законом как существенные;
- 3) условия, которые являются необходимыми для договоров этого вида;
- 4) условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение [9, с. 531]. Не достижение такого соглашения влечет не заключенность.

При этом невозможно признавать договоры незаключенными частично, поскольку это означает либо принудительное навязывание условий договора, либо игнорирование порядка заключения договора. Кроме того, есть ряд условий, которые стороны не обязаны согласовывать, поскольку закон закрепляет правила восполнения их отсутствия в договоре, в этом случае действует приоритет специальной нормы перед общей.

К существенным условиям не должны относиться те, которые:

- стороны могут включить или не включить в договор. Их отсутствие в договоре не влияет на то, порождает он правовые последствия или нет;
- определяются признаки вида договоров, например, условия о переходе права собственности на вещь либо о возмездности договора.

С помощью понятия существенных условий определяется тот минимальный набор условий, которые стороны обязаны согласовать о договоре, с тем, чтобы охарактеризовать то, о чем они договорились. Нужно это для защиты их прав.

– возмещение материального ущерба и морального вреда виновной стороной другой стороне в связи с потерей в попытке заключить договор.

По общему правилу, имущество в натуре, составляющее неосновательное обогащение (исполнение одной из сторон по признанному незаключенным договору), также должно быть возвращено потерпевшему в натуре. В случае невозможности возвращения имущества в натуре потерпевшему должна возмещена действительная стоимость этого имущества на момент разрешения спора. Денежное предоставление по незаключенному договору порождает у потерпевшего право взыскать с приобретателя проценты за пользование чужими денежными средствами, начисляемыми по правилам ст. 536 ГК Украины. Если признание договора незаключенным происходит в судебном порядке, то по нему нельзя требовать взыскание неустойки, штрафа или пени, которые определены в документе и подлежат выплате в случае ненадлежащего исполнения или неисполнения условий сделки. Признать договор незаключенным можно только при обращении с иском в суд, но к сожалению, единый подход к разрешению конфликтов не выработан. Признанный судом незаключенным по основаниям отсутствия существенных условий предполагаемый договор не порождает прав и обязательств.

Таким образом, незаключенный договор приобретает юридическое значение в случаях, когда по такому производилось предоставление, либо в связи с ним имел место факт причинения вреда личности или имуществу. Если по незаключенному договору осуществлялось исполнение, и оно было принято контрагентом, говорить о не заключенности такого договора нельзя, поскольку принятие свидетельствует об акцепте оферты. Соответственно, правовой эффект незаключенного договора не возникает. Во всех иных случаях незаключенный договор остается юридически безразличным фактом социальной действительности.

Анализ действующего законодательства показывает, что сделка является несостоявшейся вне зависимости от признания ее таковой судом. В литературе высказываются две основные точки зрения относительно последствий признания договора незаключенным: одни авторы считают, что признание договора незаключенным должно приводить к возврату неосновательного обогащения лица, которое приобрело такое обогащение ввиду исполнения незаключенного договора полностью или частично, иные же полагают, что для таких случаев пригодно использовать последствия, предусмотренные для недействительных сделок.

Судебная практика также не имеет унифицированного взгляда по данному вопросу.

Пленум Верховного Суда Украины в постановлении от 06.11.2009 г. № 9 «О судебной практике рассмотрения гражданских дел о признании сделок недействительными» разъяснил, что требование о признании сделки (договора) незаключенным не соответствует возможным способом защиты гражданских прав и интересов, предусмотренных законом. Суды должны отказывать в иске с таким требованием. В этом случае могут заявляться только требования, предусмотренные Главой 83 Книги 5 Гражданского кодекса Украины [3, с. 2].

Аналогичными по содержанию разъяснения приведены и в постановлении Пленума Высшего хозяйственного суда Украины от 29.05.2013 г. № 11 «О некоторых вопросах признания сделок (хозяйственных договоров) недействительными» [4, с. 3]. Понятно, что в дальнейшем заинтересованные лица вынуждены обращаться в суд уже с иском о неосновательном обогащении, но это требует дополнительных средств и времени, которого у стороны может и не быть. Ведь за это время недобросовестная сторона в договоре может пойти на ликвидацию или банкротство, дабы избежать возвращения безосновательного имущества или средств.

Частью 8 ст. 180 Хозяйственного кодекса Украины предусмотрено лишь, что в случае осуществления одной из сторон фактических действий по выполнению несостоявшейся сделки, правовые последствия таких действий определяются нормами ГК Украины [2, с. 180]. Однако, законодатель не конкретизирует, какими именно нормами ГК Украины. В таких случаях пострадавшие вправе обратиться в суд с отдельным иском или встречным иском о возврате имущественных прав на основании ст. 1212 ГК Украины, согласно которому лицо, которое приобрело имущество или сохранило его у себя за счет другого лица без достаточного правового основания (неосновательно приобретенное имущество), обязано возвратить потерпевшему это имущество. Лицо обязано возвратить имущество и тогда, когда основание, по которому оно было приобретено, со временем отпало. При этом имуществом согласно ст. 190 Гражданского кодекса Украины является не только отдельная вещь или совокупность вещей, но и любые имущественные права и обязанности.

В случае признания договора незаключенным потерпевшая сторона могла бы требовать возмещения реального ущерба. Можно согласиться с предложением о выделении несостоявшейся сделки в самостоятельный институт гражданского пра-

ва, предусмотреть в нем правовые последствия исполнения по ним.

Законодатели справедливо предлагают внести изменения в ст. 16 ГК Украины, а именно дополнить ее еще одним способом защиты гражданских прав и интересов: признание сделки недействительной: «Если стороны не достигли согласия по всем существенным условиям договора и соответствующие условия невозможно определить по правилам, установленным настоящим кодексом, другими законами и нормативно-правовыми

актами, такой договор может быть признан судом незаключенным». Одновременно с признанием договора незаключенным в случае, если стороны (сторона) осуществила фактические действия по его выполнению, суд решает вопрос применения положений Главы 83 Гражданского кодекса Украины. Думается, что возможным решением поставленной проблемы будет рассмотрение незаключенных как нетипичных юридических фактов с последующим встраиванием их в общепринятую систему юридических фактов [7, с. 182].

ЛИТЕРАТУРА:

1. Цивільний кодекс України : Закон України від 16.01.2003 р. // Відомості Верховної Ради України. – 2003. – № 40. – Ст. 356.
2. Господарський кодекс України : Закон України від 16.01.2003 р. № 436-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2003. – № 18. – Ст. 180.
3. Про судову практику розгляду цивільних справ про визнання правочинів недійсними : постанова Пленуму Верховного Суду України від 06.11.2009 р. № 9. [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/v0009700-09>.
4. Про деякі питання визнання угод (господарських договорів) недійсними : постанова Вищого господарського суду України від 29.05.2013 р. № 11 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon0.rada.gov.ua/laws/show/v0011600-13>.
5. Всеобщий гражданский кодекс Австрии : пер. с нем. – Москва ; Берлин : Инфотропик Медиа, 2011. – 261 с.
6. Беляневич О.А. Господарський договір та способи його укладання : дис. ... к.ю.н. : 12.00.04 / О.А. Беляневич. – Київ, 1999. – 164 с.
7. Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве / О.А. Красавчиков. – Москва : Госюриздат, 1958. – 182 с.
8. Потопальский С.С. Підстави та наслідки недійсності підприємницьких договорів (на матеріалах практики господарських судів) : автореф. дис. ... к.ю.н. : 12.00.03 / С.С. Потопальський. – Київ, 2007. – 20 с.
9. Харитонов Е.О. Гражданское право Украины : учеб. / Е.О. Харитонов, А.В. Старцев, Е.И. Харитонova. – [3-е изд., перераб. и доп.]. – Х. : Одиссей, 2007. – 920 с.
10. Хомяк С. Яка відмінність між формулюваннями «договір, визнаний недійсним», «договір, визнаний неукладеним»? / С. Хомяк // Баланс. – 2001. – № 14. – С. 64.
11. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права / Г.Ф. Шершеневич. – Москва, 1995 [по изд. 1907 г.]. – С. 126.
12. Шершеневич Г.Ф. Курс русского гражданского права / Г.Ф. Шершеневич. – Москва, 1969. – Т. 2. – С. 74-78.

Деревнин Владимир Сергеевич

НЕЗАКЛЮЧЕННИЙ ДОГОВОР И ЕГО ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ

В статье рассматривается проблема незаключенности договоров в связи с отсутствием договоренности сторон о существенных условиях. Делается вывод о том, что незаключенность договора возникает вследствие недостижения его сторонами соглашения хотя бы по одному из существенных условий, если эти условия нельзя определить по правилам толкования договора или закона.

Ключевые слова: незаключенные договора, существенные условия, гражданское законодательство.

Деревнін Володимир Сергійович

НЕУКЛАДЕНИЙ ДОГОВІР ТА ЙОГО ПРАВОВІ НАСЛІДКИ

У статті розглядається проблема неукладеності договору у зв'язку з відсутністю домовленості сторін про істотні умови. Робиться висновок про те, що неукладеність договору виникає внаслідок недосагнення його сторонами угоди хоча б по одній із істотних умов, якщо ці умови неможливо визначити за правилами тлумачення договору чи закону.

Ключові слова: неукладені договори, істотних умови, цивільне законодавство.

Derevniy Volodymyr Sergijovych

UNCONCLUDED AGREEMENT AND IT'S LEGAL CONSEQUENCES

The problem of unconcluded contracts in the absence of agreement of the parties on the essential terms is described. It is concluded that the unconclusion of a contract arising due to failure to reach an agreement by the parties at least one of the essential conditions if these conditions can not be determined by the rules of interpretation of the treaty or law.

Key words: unconcluded contracts, essential conditions, civil legislation.